



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ  
ΥΠΟΥΡΓΟΣ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ  
ΝΟΜΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ**

**ΑΡΙΘΜΟΣ ΓΝΩΜΟΔΟΤΗΣΗΣ 69/2014**

**ΤΟ ΝΟΜΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ  
Τμήμα Στ'**

**Συνεδρίαση της 25ης Φεβρουαρίου 2014**

**Σύνθεση:**

**Πρόεδρος :** Πέτρος Τριανταφυλλίδης , Αντιπροέδρος του ΝΣΚ.

**Νομικοί Σύμβουλοι :** Ιωάννης Διονυσόπουλος, Νικόλαος Μουδάτσος, Παρασκευάς Βαρελάς, Σπυρίδων Παπαγιαννόπουλος, Κωνσταντίνος Γεωργάκης, Ανδρέας Ανδρουλιδάκης, Κουήν-Τακουή Χουρμουζιάν, Νικόλαος Δασκαλαντωνάκης, Αγγελική Καστανά.

**Εισηγητής :** Νικόλαος Μουδάτσος, Νομικός Σύμβουλος του Κράτους.

**Αριθμός Ερωτήματος:** Το υπ' αριθμ. 3953/12-2-2014 έγγραφο της Δ/σης Τουριστικών Λιμένων του Υπουργείου Τουρισμού.

**Περίληψη Ερωτήματος :** Ερωτάται, αν για την τροποποίηση της χωροθέτησης της μαρίνας Γουβιών που χωροθετήθηκε αρχικά με το από 8-11-1990 Π.Δ. ΦΕΚ Δ 671, απαιτείται η έκδοση Προεδρικού Διατάγματος κατά τα οριζόμενα στο άρθρο 31 του Ν.2160/1993, όπως αυτό ισχύει σήμερα μετά την αντικατάστασή του με το Ν.4179/2013 ή αρκεί η έκδοση υπουργικής απόφασης, όπως προέβλεπε το άρθρο

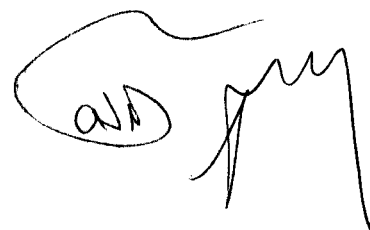
159 του Ν.4072/2012 υπό την ισχύ του οποίου υποβλήθηκε εκ μέρους του Φορέα διαχείρισής της σχετικό αίτημα τροποποίησης της χωροθέτησης της εν λόγω μαρίνας. Επί του ανωτέρω ερωτήματος, το Στ' Τμήμα του Νομικού Συμβουλίου του Κράτους γνωμοδότησε ως ακολούθως :

#### **A. ΣΥΝΟΠΤΙΚΟ ΙΣΤΟΡΙΚΟ**

Στο κρινόμενο ερώτημα και ως προς τα κρίσιμα στοιχεία του δίδεται το ακόλουθο ιστορικό:

Με το Π.Δ. 8 Νοεμβρίου 1990 ΦΕΚ 671 Δ 30-11-1990 εγκρίθηκε τοπικό ρυμοτομικό σχέδιο στην εκτός σχεδίου περιοχή του Δήμου Κερκυραίων για τον καθορισμό χώρου μαρίνας, με τη δημιουργία οικοδομήσιμων χώρων, οδών χώρων πρασίνου και χώρου στάθμευσης αυτοκινήτων. Με το άρθρο 2 του εν λόγω Π.Δ./τος, καθορίστηκαν οι χρήσεις καθώς και οι όροι και περιορισμοί δόμησης των οικοδομήσιμων χώρων του, οι οποίοι, εμφανίζονται στο σχετικό πρωτότυπο διάγραμμα που έχει δημοσιευτεί στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως. Με τη δημοσίευση του Νόμου 2160/1993 η εν λόγω μαρίνα χωροθετήθηκε με τη ρητή διάταξη του άρθρου 30 παρ. 5 στοιχείο γ και στο παράρτημα ΙΙ του άρθρου 41 του ίδιου νόμου δημοσιεύτηκε το σχετικό διάγραμμα με κλίμακα 1:1000, που αποτυπώνει τη χερσαία ζώνη της.

Όπως σημειώνεται στο ερώτημα μετά από επιτυχή διεκδίκηση από τρίτα πρόσωπα τμημάτων της χερσαίας ζώνης απομειώθηκε η έκταση της χερσαίας ζώνης κατά 71.700 τ.μ., με αποτέλεσμα η σημερινή να ανέρχεται σε 172.574 τ.μ. η δε θαλάσσια ζώνη σε 462.890 τ.μ. Ενόψει λοιπόν αυτής της νέας πραγματικής κατάστασης δημιουργήθηκε η ανάγκη τροποποίησης των ορίων χωροθέτησής της. Η ΕΤΑΔ Α.Ε (ίδετε ΦΕΚ 2779B/2011) με το υπ' αριθμ. πρωτ. 18234/7-8-2013 σχετικό αίτημά της, που υποβλήθηκε σύμφωνα με τα αναφερόμενα στο ερώτημα την 7-8-2013 δηλαδή υπό την ισχύ του άρθρου 159 του Ν. 4070/2012, ζήτησε την τροποποίηση της χωροθέτησης της μαρίνας Γουβιών. Επειδή όμως επήλθε ήδη νομοθετική μεταβολή ως προς την αρμοδιότητα του οργάνου που θα εκδώσει τη σχετική εκτελεστή πράξη της τροποποίησης της χωροθέτησης, η ερωτώσα υπηρεσία υπέβαλε το κρινόμενο ερώτημα.



17

## **B. ΝΟΜΙΚΟ ΚΑΘΕΣΤΩΣ**

**I.** Στο **N.2160/1993** «ρυθμίσεις για τον τουρισμό και άλλες διατάξεις» ορίζονται:

Στο **Άρθρο 29**, ως αντικαταστάθηκε με την παρ.1 άρθρου 157 Ν.4070/2012,ΦΕΚ Α 82.

«**6.** α) Για τη δημιουργία νέου τουριστικού λιμένα ή για την επέκταση, συμπλήρωση ή μετατροπή υπάρχοντος λιμένα σε τουριστικό, εφαρμόζονται αποκλειστικά οι διατάξεις του νόμου αυτού. Το ίδιο ισχύει και για τη λειτουργία και τη διαχείριση του συνόλου των τουριστικών λιμένων ανεξαρτήτως του χρόνου δημιουργίας τους και του καθεστώτος διαχείρισής τους....»

Στο **άρθρο 30 παρ. 5**, ως ίσχυσε μετά την προσθήκη τελευταίων εδαφίων στη παρ.5 με το άρθρο 159 Ν.4070/2012:

«**...5.** Εγκρίνονται από της ισχύος του παρόντος νόμου στις ακόλουθες θέσεις και περιοχές η χωροθέτηση, τα όρια της χερσαίας ζώνης, οι προσχώσεις, καθώς και οι χρήσεις γης και οι όροι και περιορισμοί δόμησης όπως εμφανίζονται στο συνημμένο παράρτημα ΙΙ του άρθρου 41 του παρόντος νόμου, για τη δημιουργία των κάτωθι τουριστικών λιμένων. Οι ρυθμίσεις αυτές, για καθεμία περίπτωση που χωροθετείται, εμφανίζονται σε πρωτότυπα διαγράμματα με κλίμακα 1 :1000, που δημοσιεύονται στο άρθρο 41 του παρόντος νόμου. Οι θέσεις και περιοχές που εγκρίνονται με την παρούσα παράγραφο είναι:

α.....β....γ. ΓΟΥΒΙΑ ΚΕΡΚΥΡΑΣ ...ΙΣΤ

Με απόφαση του Υπουργού Πολιτισμού και Τουρισμού επιτρέπεται η τροποποίηση της χωροθέτησης των τουριστικών λιμένων των στοιχείων α` μέχρι ιστ` ως προς τα όρια της χερσαίας και θαλάσσιας ζώνης, τις προσχώσεις, τις χρήσεις γης και τους όρους και περιορισμούς δόμησης κατόπιν γνώμης της Επιτροπής Τουριστικών Λιμένων.»

Η ισχύουσα σήμερα παρ. 5 του **Άρθρου 30** ορίζει:

«**5.** Εγκρίνονται από της ισχύος του παρόντος νόμου στις ακόλουθες θέσεις και περιοχές η χωροθέτηση, τα όρια της χερσαίας ζώνης, οι προσχώσεις, καθώς και οι χρήσεις γης και οι όροι και περιορισμοί δόμησης όπως εμφανίζονται στο συνημμένο παράρτημα ΙΙ του άρθρου 41 του παρόντος νόμου, για τη δημιουργία των κάτωθι τουριστικών λιμένων. Οι ρυθμίσεις αυτές, για καθεμία περίπτωση που χωροθετείται, εμφανίζονται σε πρωτότυπα διαγράμματα με κλίμακα 1 :1000, που δημοσιεύονται στο

άρθρο 41 του παρόντος νόμου. Οι θέσεις και περιοχές που εγκρίνονται με την παρούσα παράγραφο είναι:

α.....β....γ. ΓΟΥΒΙΑ ΚΕΡΚΥΡΑΣ.....ΙΣΤ

Στο **Άρθρο 31**: Δημιουργία μαρίνων. Πρωτοβουλία - Διαδικασία - Εκμετάλλευση

«1α. Μαρίνα μπορεί να δημιουργηθεί με πρωτοβουλία του Υπουργείου Τουρισμού ή οποιουδήποτε φυσικού προσώπου ή νομικού προσώπου δημόσιου ή ιδιωτικού δικαίου. Το φυσικό ή νομικό πρόσωπο πρέπει να είναι κύριος, επικαρπωτής ή επιφανειούχος του παράκτιου ακινήτου, εμπροσθεν του οποίου ενδιαφέρεται να χωροθετήσει και να κατασκευάσει μαρίνα.

β. Για τη χωροθέτηση μαρίνων εφαρμόζονται οι διατάξεις του παρόντος άρθρου και του άρθρου 29. Ειδικώς, η χωροθέτηση μαρίνων, οι οποίες εμπίπτουν εντός αρχαιολογικών χώρων, ιστορικών τόπων ή παραδοσιακών οικισμών, ή εντός περιοχών του άρθρου 19 του ν. 1650/ 1986, όπως ισχύει, ή βρίσκονται εντός της παραλιακής ζώνης της Αττικής, ..... ή έχουν χερσαία ζώνη που υπερβαίνει τα 20.000 τ.μ., γίνεται σε δύο στάδια, σύμφωνα με τα οριζόμενα στις επόμενες περιπτώσεις της παρούσας παραγράφου.

γ. Κατά το πρώτο στάδιο γίνεται ο γενικός σχεδιασμός της μαρίνας με την έκδοση προεδρικού διατάγματος μετά από πρόταση των Υπουργών Τουρισμού και Περιβάλλοντος, Ενέργειας και Κλιματικής Αλλαγής και γνώμη της Επιτροπής Τουριστικών Λιμένων. Με το πιο πάνω προεδρικό διάταγμα:

αα. Οριοθετείται σε χάρτη κλίμακας 1:500 ή 1:1000 η ακριβής έκταση της χερσαίας και θαλάσσιας λιμενικής ζώνης.

ββ. Καθορίζονται οι επιτρεπόμενες χρήσεις γης, ανά τομέα, επί της χερσαίας ζώνης του τουριστικού λιμένα. Μεταξύ των χρήσεων αυτών μπορεί να περιλαμβάνονται αθλητικές εγκαταστάσεις, γραφεία/τράπεζες/κτίρια διοίκησης, τουριστικές εγκαταστάσεις, εμπορικά καταστήματα, καταστήματα παροχής υπηρεσιών, εστιατόρια/ αναψυκτήρια/κέντρα διασκέδασης, κατοικίες για μακροχρόνια μίσθωση, χώροι συνάθροισης κοινού/πολιτιστικά κτίρια, χώροι πρασίνου, κτίρια/γήπεδα στάθμευσης και αποθήκευσης, πρατήρια καυσίμων και εγκαταστάσεις μέσων μαζικής μεταφοράς.

γγ. Καθορίζονται οι ειδικοί όροι και περιορισμοί δόμησης για την ανέγερση, επέκταση, μετατροπή ή μετασκευή κτιρίων και εγκαταστάσεων, καθώς και η έκταση της

Ly

- απαιτούμενης περιφραξης. Ο συντελεστής δόμησης δεν μπορεί να υπερβαίνει το 0,2 στο σύνολο της χερσαίας ζώνης.

δδ. Εγκρίνονται οι γενικοί περιβαλλοντικοί όροι για τη δημιουργία της μαρίνας, ύστερα από Στρατηγική Μελέτη Περιβαλλοντικών Επιπτώσεων, η οποία συντάσσεται κατά το άρθρο 6 και δημοσιοποιείται κατά το άρθρο 7 της κοινής απόφασης 107017/2006 των Υπουργών Οικονομίας και Οικονομικών, Περιβάλλοντος Χωροταξίας και Δημοσίων Έργων και του Υφυπουργού Εσωτερικών, Δημόσιας Διοίκησης και Αποκέντρωσης (Β` 1225).

δ. Για την έκδοση του πιο πάνω προεδρικού διατάγματος, ο ενδιαφερόμενος υποβάλλει στην αρμόδια υπηρεσία του Υπουργείου Τουρισμού τοπογραφικό διάγραμμα κλίμακας 1:500 ή 1:1000, στο οποίο αποτυπώνονται τα στοιχεία των υποπεριπτώσεων αα`, ββ` και γγ` της προηγούμενης περιπτώσεως γ` και έκθεση χωροθέτησης ως αυτοτελές παράρτημα της ΣΜΠΕ, στην οποία περιγράφονται και τεκμηριώνονται οι βασικές χωροθετικές επιλογές του σχεδιαζόμενου έργου, ιδίως όσον αφορά τις προτεινόμενες χρήσεις γης και όρους και περιορισμούς δόμησης, σε συνάρτηση και με τον χαρακτήρα των ομόρων και γειτνιαζουσών περιοχών, την υπάρχουσα συγκοινωνιακή υποδομή και τις λοιπές εξυπηρετήσεις, καθώς και τα βασικά χωρικά χαρακτηριστικά της ευρύτερης περιοχής, τουλάχιστον στο επίπεδο της οικείας δημοτικής ενότητας. Στην ίδια έκθεση τεκμηριώνεται επίσης η συμβατότητα του προτεινόμενου έργου προς τα δεδομένα του ειδικού χωροταξικού πλαισίου για τον τουρισμό και προς τους ευρύτερους αναπτυξιακούς στόχους εθνικής, περιφερειακής ή τοπικής κλίμακας. Με το πιο πάνω προεδρικό διάταγμα μπορεί να τροποποιούνται τυχόν ισχύουσες για την περιοχή της μαρίνας γενικές και ειδικές πολεοδομικές ρυθμίσεις, ιδίως όσον αφορά τα όρια της χερσαίας ζώνης, καθώς και τις επιτρεπόμενες εντός αυτής χρήσεις γης και όρους δόμησης, εφόσον τούτο καθίσταται αναγκαίο εν όψει του ειδικού και σύνθετου χαρακτήρα της μαρίνας, τεκμηριώνεται ειδικώς στην παραπάνω ειδική έκθεση και δεν ανατρέπεται πάντως η γενική χωροταξική λειτουργία της ευρύτερης περιοχής.....

ε. Η διαδικασία των προηγούμενων περιπτώσεων εφαρμόζεται και για κάθε αναθεώρηση ή ουσιαστική τροποποίηση του γενικού σχεδιασμού μαρίνων που πληρούν ένα ή περισσότερα από τα κριτήρια της περιπτώσεως β`, συμπεριλαμβανομένων και των μαρίνων που είχαν χωροθετηθεί με τις διατάξεις των άρθρων 30 παρ. 5 και 41

του παρόντος νόμου. Με κοινές αποφάσεις των Υπουργών Τουρισμού και Περιβάλλοντος, Ενέργειας και Κλιματικής Αλλαγής και ύστερα από γνώμη της Επιτροπής Τουριστικών Λιμένων, μπορεί να επέρχονται μεμονωμένες και μη ουσιώδεις τροποποιήσεις στον γενικό σχεδιασμό των ανωτέρω μαρίνων. Στην περίπτωση του προηγούμενου εδαφίου, η σκοπούμενη τροποποίηση υποβάλλεται σε διαδικασία στρατηγικής περιβαλλοντικής εκτίμησης, μόνον εφόσον αξιολογηθεί, κατά τα οριζόμενα στην κοινή απόφαση 107017/2006 των Υπουργών Οικονομίας και Οικονομικών, Περιβάλλοντος Χωροταξίας και Δημοσίων Έργων και του Υφυπουργού Εσωτερικών, Δημόσιας Διοίκησης και Αποκέντρωσης (Β` 1225), ότι ενδέχεται να έχει σημαντικές επιπτώσεις στο περιβάλλον.

στ. Την έκδοση του προεδρικού διατάγματος ακολουθεί το δεύτερο στάδιο της χωροθέτησης κατά το οποίο εγκρίνονται με κοινή απόφαση των Υπουργών Τουρισμού και Περιβάλλοντος, Ενέργειας και Κλιματικής Αλλαγής τα προτεινόμενα λιμενικά έργα για τη δημιουργία της μαρίνας, οι απαιτούμενες προσχώσεις και έργα εκσκαφής για τη διάνοιξη εσωτερικών λιμενολεκανών, καναλιών ή/και διαμόρφωση προστατευτικών νησίδων, τα αναγκαία έργα υποδομής, οι εγκαταστάσεις και τα κτίρια επί της χερσαίας ζώνης και οι περιβαλλοντικοί όροι για την κατασκευή, μετατροπή, μετασκευή, προσθήκη ή τροποποίηση της μαρίνας, καθώς και τη λειτουργία αυτής, ύστερα από τήρηση της διαδικασίας που ορίζεται στις παραγράφους 2β και 3 του άρθρου 3 του ν.

4014/2011, πλην των υποπεριπτώσεων στστ` και ζζ`. Για την έκδοση της παραπάνω απόφασης, απαιτείται προηγούμενη γνώμη της Επιτροπής Τουριστικών Λιμένων, μετά από υποβολή στην αρμόδια Διεύθυνση του Υπουργείου Τουρισμού των δικαιολογητικών που ορίζονται στην παράγραφο 2 και εφαρμόζεται η διαδικασία των παραγράφων 3 έως 5».

Σημειώνεται, ότι η παρ.1 αντικαταστάθηκε ως άνω με τη παρ.1 του άρθρου 10 του Ν.4179/2013.

Στο **Άρθρο 42** ορίζονται:

«Κατάργηση αντίθετων διατάξεων

1.Κάθε γενική ή ειδική διάταξη νόμου, που αντίκειται στις διατάξεις του παρόντος ή ρυθμίζει διαφορετικά τα θέματα, δεν εφαρμόζεται».

47

- **II. Στο Ν.4179/2013** (ΦΕΚ Α` 175 8/8/2013) Απλούστευση διαδικασιών για την ενίσχυση της επιχειρηματικότητας στον τουρισμό, αναδιάρθρωση του ΕΟΤ και λοιπές διατάξεις ορίζονται:

Στο **Άρθρο 43**

### **Καταργούμενες διατάξεις**

1. Από την έναρξη ισχύος του νόμου αυτού καταργείται κάθε γενική ή ειδική διάταξη που είναι αντίθετη ή ρυθμίζει διαφορετικά τα θέματα που ρυθμίζονται με τις διατάξεις του παρόντος νόμου.2...3...

4.α. ...β...γ...δ. Από τη δημοσίευση του παρόντος νόμου καταργείται το άρθρο 159 του ν. 4070/2012.

### **Γ. ΕΡΜΗΝΕΙΑ ΔΙΑΤΑΞΕΩΝ ΥΠΑΓΩΓΗ ΠΡΑΓΜΑΤΙΚΩΝ ΠΕΡΙΣΤΑΤΙΚΩΝ:**

**I.** Επειδή κατά γενική αρχή του διοικητικού δικαίου η νομιμότητα της διοικητικής πράξης, εφόσον δεν ορίζεται ή δεν συνάγεται άλλο από το νόμο, κρίνεται σύμφωνα με το νομικό καθεστώς που ισχύει κατά το χρόνο έκδοσης αυτής, κάμψη της αρχής αυτής μπορεί να θεσπιστεί μόνο με ειδική μεταβατική διάταξη στην νέα ρύθμιση, ορίζουσα, ότι οι ήδη υποβληθείσες αιτήσεις υπάγονται στο παλαιό καθεστώς, που ίσχυε τον χρόνο υποβολής τους (ΣτΕ 3662/2000 Δ. Δίκη 2002, 57). Αυτό ισχύει και σε εκείνες τις περιπτώσεις, κατά τις οποίες για την έκδοση διοικητικής πράξης, προβλέπεται προηγούμενη γνώμη (απλή ή σύμφωνη) ή πρόταση άλλου οργάνου στο οποίο πρέπει να παραπεμφθεί η υπόθεση ή πρέπει τούτο εκ του νόμου να ενεργήσει εντός συγκεκριμένης προθεσμίας.

Δηλαδή, και στις περιπτώσεις αυτές, ακόμα και αν επέλθει αλλαγή του κρίσιμου νομοθετικού καθεστώτος που διέπει την επίδικη σχέση, κρίσιμο νομοθετικό καθεστώς για την έκδοση της πράξης, είναι εκείνο που ισχύει, κατά το χρόνο που εκδίδεται η τελική πράξη, ρητή ή σιωπηρή, του έχοντος την αποφασιστική αρμοδιότητα οργάνου και όχι εκείνο, που ίσχυε κατά το χρόνο που επελήφθη ή όφειλε να επιληφθεί το αρμόδιο για την έκφραση γνώμης ή πρότασης όργανο. (Δ.ΕΦ.Αθ. Τμήμα Θ' 337/2010 ΝΟΜΟΤΕΛΕΙΑ)

Επίσης όπου ο νόμος προβλέπει την δημοσίευση της πράξης της διοίκησης στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως, (κανονιστικής ή ατομικής), η δημοσίευση αποτελεί αναγκαίο τύπο της δήλωσης της βούλησης του διοικητικού οργάνου και συστατικό στοιχείο της πράξης (ΣτΕ 4082/1987, 2999/1988, 3008/1996, 3378/1995, Πράξη Ελ.

Συν. 92/2011 ΝΟΜΟΣ), το δε διοικητικό όργανο που εκδίδει, τη δημοσιευτέα διοικητική πράξη πρέπει να έχει αρμοδιότητα έκδοσής της όχι μόνο το χρόνο υπογραφής της αλλά και το χρόνο δημοσίευσής της (ΣΤΕ 835/70).

**II.** Επειδή από την ερμηνεία των διατάξεων του κεφαλαίου Γ (άρθρα 29-37) του ν.2160/1993 προκύπτει, ότι κατά ειδικό και αποκλειστικό τρόπο κατ' απόκλιση κάθε γενικής ή ειδικής διάταξης η χωροθέτηση, η λειτουργία, η εκμετάλλευση και η διοίκηση όλων των τουριστικών λιμένων ήτοι και εκείνων που λειτουργούσαν κατά την έναρξη ισχύος αυτού, διέπεται από τις διατάξεις αυτές (ίδτε άρθρα 29~~56~~ και 42§1 ν.2160/1993, (Γνωμ. ΝΣΚ 327/1996, 221/1998 που αφορά την αυτή μαρίνα, μελέτη Βίκης Κορμπή οι Τουριστικοί Λιμένες το Θεσμικό πλαίσιο και η σχετική νομολογία ΝοΒ52, 1960 επομ.)

Μεταξύ των τουριστικών λιμένων, που καταλαμβάνονται από τις ρυθμίσεις του ν.2160/1993, είναι κατά ρητή μνεία του άρθρου 30§5 στοιχείο γ και ο Τουριστικός Λιμένας Γουβιών Κέρκυρας. Στο παράρτημα II του άρθρου 41 του ίδιου νόμου υπό στοιχείο γ θεσπίζονται οι επιτρεπόμενες χρήσεις γης και οι όροι και περιορισμοί δομήσεώς του, στο δε διάγραμμα που προσαρτάται στο εν λόγω παράρτημα εμφανίζεται η χερσαία ζώνη της ανωτέρω μαρίνας.

Όπως προαναφέρθηκε, με το από 8-11-1990 προεδρικό διάταγμα κατ' εφαρμογή πολεοδομικών διατάξεων εγκρίθηκε τοπικό ρυμοτομικό σχέδιο (ΦΕΚ Δ671/30.11.1990) αλλά μόνο επί της χερσαίας εκτάσεως της μαρίνας Γουβιών, η οποία κατέστη έτσι περιοχή εντός σχεδίου πόλεως. (ίδτε για την έννοια Τοπικό ρυμοτομικό σχέδιο τον Δημ. Γ. Χριστοφιλόπουλο Το Δίκαιο της Δόμησης σελίδες 44 επομ. κ.β.ν.π. Π.Δ. 14/1999 ΦΕΚ 508Δ άρθρα 114 και 152 – 161).

Κατ' ακολουθία όμως των ανωτέρω πρέπει να γίνει δεκτό ότι, από της ισχύος των άρθρων 29 παρ. 6 και 42 παρ. 1 του ν.2160/1993 το αναφερόμενο στο ερώτημα προαναφερθέν Π.Δ., δεν μπορεί να τύχει εφαρμογής, όπου ο νεότερος νομοθέτης του ν.2160/1993 έχει ρυθμίσει το αυτό θέμα στην παρ. 5 του άρθρου 30 αυτού και στο στοιχείο γ του παραρτήματος II του άρθρου 41, ως είναι η χωροθέτηση του τουριστικού λιμένα, το είδος των κτιρίων, οι όροι δόμησης των γηπέδων η επιτρεπόμενη χρήση τους κλπ.

Συνεπώς και στην κρινόμενη περίπτωση εφαρμοστέο δίκαιο είναι εκείνο του κεφαλαίου Γ του ν. 2160/1993, ως ισχύει σήμερα.

- uy
- Όσον αφορά ειδικώς τους Τουριστικούς Λιμένες, που είχαν χωροθετηθεί με νόμο (άρθρο 30 παρ. 5 ν. 2160/1993), ελλείψει ρητής νομοθετικής πρόβλεψης ήταν κατ' ορθότερη γνώμη αδύνατη η τροποποίηση της χωροθέτησής τους, αφού, όπως προαναφέρθηκε, είχε γίνει με ουσιαστικό νόμο. Προς κάλυψη της εν λόγω αρρυθμιστής περιπτώσεως ο νομοθέτης με το άρθρο 159 του νόμου 4070/2012 Α 82 πρόσθεσε στο άρθρο 30 παρ. 5 τα μνημονευόμενα σ' αυτό σχετικά εδάφια, με τα οποία δόθηκε η δυνατότητα και για τον Τουριστικό Λιμένα Γουβιών Κέρκυρας (με στοιχείο γ στην παράγραφο 5 του άρθρου 30 ν. 2160/1993) να καταστεί δυνατή με απόφαση του τότε αρμόδιου Υπουργού Πολιτισμού και Τουρισμού (άρθρο 1 παρ.1 Π.Δ. 186/2009 ΦΕΚ Α 213) και μετέπειτα Υπουργού Τουρισμού ( Π.Δ. 85/2012 ΦΕΚ 141 Α, ως τροποποιήθηκε και ισχύει με τις διατάξεις του άρθρου 4 Π.Δ. 98/2012 ΦΕΚ Α 160 και 1 και 2 του ΠΔ 131/2012 ΦΕΚ 239Α) και κατόπιν γνώμης της Επιτροπής Τουριστικών Λιμένων η τροποποίηση της χωροθέτησης του ως προς τα όρια της χερσαίας και θαλάσσιας ζώνης, τις προσχώσεις, τις χρήσεις γης και τους όρους και περιορισμούς δόμησης.

Τέλος με το ν. 4179/2013 ΦΕΚ Α175/8.8.2013 και από της δημοσιεύσεως του καταργήθηκαν ρητά με την περίπτωση δ της παραγράφου 4 του άρθρου 43 αυτού, τα τελευταία εδάφια της παραγράφου 5 του άρθρου 30 ν. 2160/1993, που είχαν προστεθεί με το άρθρο 159 ν. 4070/2012, με αποτέλεσμα έκτοτε, εφόσον η χερσαία ζώνη της μαρίνας ξεπερνά τα 20.000 τμ., (κριτήριο περίπτωσης β άρθρου 31 παρ. 1 ν. 2160/1993) να καταλαμβάνεται από τη ρύθμιση της περίπτωσης ε του άρθρου 31 ν. 2160/1993 ως αντικαταστάθηκε και ισχύει με το ν. 4179/2013 ΦΕΚ Α 175.

Κατ' ακολουθία των όσων προαναφέρθηκαν πρέπει να γίνει δεκτό, ότι από 8.8.2013, που έπαυσε να ισχύει το άρθρο 159 ν.4070/2012, είναι ανέφικτη η τροποποίηση της χωροθέτησης των τουριστικών λιμένων, που κατονομάζονται στην παράγραφο 5 του άρθρου 30 του ν.2160/1993 με απόφαση της Υπουργού Τουρισμού. Συνεπώς η κρινόμενη αίτηση, που αφορά τροποποίηση της χωροθέτησης του με στοιχείο γ τουριστικού λιμένα της προαναφερθείσης διάταξης, θα εξεταστεί υπό το νέο ισχύον νομοθετικό καθεστώς (άρθρο 10 ν.4179/2013), αφού ως προκύπτει και από το ιστορικό του ερωτήματος η σημερινή έκταση της χερσαίας ζώνης της μαρίνας Γουβιών ανέρχεται σε 172.574 τ.μ. ήτοι είναι ανώτερη των 20.000 τ.μ. και συνεπώς

πληροί ένα τουλάχιστον κριτήριο της περίπτωσης β της παρ.1 του άρθρου 31 ν.2160/1993, ως ισχύει σήμερα.

Ζήτημα τίθεται περαιτέρω, αν για την εν λόγω τροποποίηση θα ακολουθηθεί η προβλεπόμενη στις περιπτώσεις γ και δ της παραγράφου 1 του άρθρου 31 ν.2160/1993 διαδικασία, όπου προνοείται και η έκδοση Π.Δ/τος ή αν η τροποποίηση της χωροθέτησης μπορεί να ολοκληρωθεί με την έκδοση κοινής υπουργικής απόφασης των Υπουργών Τουρισμού Περιβάλλοντος, Ενέργειας και Κλιματικής Αλλαγής και ύστερα από γνώμη της Επιτροπής Τουριστικών Λιμένων. Η τελευταία περίπτωση θα συντρέχει, μόνο εάν με την αιτούμενη τροποποίηση επέρχονται μη ουσιώδεις και μεμονωμένες τροποποιήσεις στο γενικό σχεδιασμό των ανωτέρω μαρίνων στις οποίες συμπεριλαμβάνεται και η αναφερόμενη στο ερώτημα. Η εν λόγω όμως διαπίστωση αποτελεί ζήτημα πραγματικό, που η απάντηση του, ως τεχνικής φύσεως ζήτημα εναπόκειται στην κρίση των οργάνων της διοίκησης, στα οποία περιλαμβάνεται και η Επιτροπή Τουριστικών Λιμένων, σε κάθε δε περίπτωση δεν μπορεί, να αποτελέσει περιεχόμενο ερωτήματος κατά τα προβλεπόμενα στην παράγρ. 6 του άρθρου 6 ν.3086/2002 (ιδετε ΝΣΚ 408/2012, 140/2010,524/2006).

**Δ.** Συμπερασματικά κατά την ομόφωνη γνώμη του Τμήματος η προσήκουσα απάντηση στο τεθέν ερώτημα, είναι ότι το αναφερόμενο στο ιστορικό του ερωτήματος εκκρεμές σήμερα αίτημα της ΕΤΑΔ Α.Ε. περί τροποποίησης της χωροθέτησης της μαρίνας Γουβιών, που υποβλήθηκε υπό την ισχύ της καταργηθείσης από 8-8-2013 διάταξης του άρθρου 159 ν.4070/2012, εφόσον πληροί ένα εκ των κριτηρίων της περίπτωσης β της παρ.1 του άρθρου 31 ν.2160/1993, (ήτοι η χερσαία ζώνη της υπερβαίνει τα 20.000 τμ), θα κριθεί υπό το ισχύον σήμερα νομοθετικό καθεστώς κατά τα λεπτομερώς αναφερόμενα στη σκέψη Γ ΙΙ της παρούσης.

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Αθήνα, 26 Φεβρουαρίου 2014

Ο Πρόεδρος

Πέτρος Τριανταφυλλίδης

Αντιπρόεδρος του ΝΣΚ



Ο Εισηγητής

Νικόλαος Μουδάτσος

Νομικός Σύμβουλος του Κράτους